IESVS, MARIA, IOSEPH.

ALLEGACION.

SOBRE QVE NO ES PROSEGVIBLE la Denunciacion dada por D. Fray Lorenço Galvan, Cavallero professo de la Inclita, y Sagrada Religion de San Iuan de Ierusalen.

1 AVIENDO dado su cedula de Denunciacion el 1. de Abril del presente año 1682. D. Fray Lorenço Galvan, Cavallero professo de la Inclita Religion de San Iuan de Ierusalen, y Comendador de Castillliscar, se han propuesto diversas excepciones dilatorias, è impeditivas del ingresso de la lite, que evidencian al parecer, no ser proseguible esta Denunciacion.

2 Para lo qual se supone, que su Magestad (que Dios guarde,) y la Corte General en el año 1678. por aquietar las antiguas questiones, sobre la jurisdicion de los señores Inquisidores de processos, en el conocimiento, y examen de la prosecucion de las Denunciaciones, establecieron por via de regla el Fuero vnico *del conocimiento de los Inquisidores de processos en el incidente de su prosecucion.* Dandoles el conocimiento *en aquellos casos expressados en el Fuero de 1592. debaxo el titulo: Forma de la enquesta de la Corte del Iusticia de Aragon, y de los que impiden el ingresso de la lite.*

3 Y assi contendrà este alegato los fundamentos, que persuaden, impiden el ingresso de la lite las excepciones propuestas, atendiendo sol amente a la comprehension foral referida, sin inquirir la jurisdicion del Tribunal por Fueros antiguos, siguiendo el advertimiento Imperial de Iustiniano, Para evitar dudas, y confusiones, *in Auth. de Armenijs, const. 21.* ibi: *Vetera enim perquirere, & ad praeterita tempora recurrere, confussionis* po-

potius, quam legislationis est. Al qual conviene el decreto establecido, *in l. 2. §. 19. C. de vetere iure enucleando*, ibi: *Quia omne quod hic positum est, hoc unicum, & solum observare censemus.*

4 Por la misma razon contendrà cada vna de las excepciones la parte del hecho processal necessario para su cõprehension, *arg. tex. in l. rerum mixtura 30. ff. de vsucap.* ibi: *Sed singulæ suam Causam habebunt, l. ex facto, §. item quæro*, ibi: *Et magis est in vtroque eorum tempus suum separatim servare.* Y se pondràn con el orden de la cedula, ajustando con particularidad los motivos de su calificacion, iuxta tex. *in l. item veniunt 20. §. præter hæc in fine, ff. de pet. hæreditatis*, ibi: *Aptanda est igitur singulis verbis, Senatus consulti Congrua interpretatio.*

PRIMERA EXCEPCION.

5 LOS Religiosos no son parte legitima sin licencia del Superior para litigar, proponer judicialmente acusaciones Criminales, ni prestar juramento de calumnia; D. Fray Lorenço Galvan, Cavallero professo en la Illustrissima Religion de San Iuan de Ierusalen, es propiamente Religioso: Sin licencia del Superior ha dado la presente acusacion, y prestado el juramento de calumnia, à que està obligado el denunciante: luego no es parte legitima, ni proseguible la denunciacion.

6 La excepcion *partis non legitimè, de non iure Actoris, & tua non interest*, impide el ingresso de la lite, ex *Ramirez de lege Regia, §. 20. nu. 54. Philippo Franco in cap. 1. de lit. contest. in 6. nu. 23.* y son comunes los textos, *in l. non ignorat, C. qui accus. non poss. l. si quæramus, ff. de Test. Ant. Vir. de legit. personæ in iud. in præl. nu. 1.* mayormente en Aragon, que solo puede pidir, & agere in iudicio el principal interesado, *obs. 4. de homicidio, obs. item per For. de Gen. privil. Regni, For. vnic. de post Mol. verb. Actio, vbi Portol. num. 14. & verb. Accusatio, vbi Portol. nu. 1. D. Sesse de inhibit. cap. 5. §. 4. num. 15. & decis. 189. num. 1. & 2.* los Señores Diputados en la dedicacion de los Fueros al Serenissimo Rey Filipo I. de Aragon, hablando de nuestras leyes, alli: *Cum de manu Iudicis, absque legitima partis instantia querellam non admittat.* Y en Denunciaciones es formal el Fuero vnico, tit. *Del poder, y facultad de denunciar, à los Lugartenientes del año 1528. fol. 76. col. 1.* alli: *Que los dichos Lugartenientes puedan ser denunciados à instancia de la parte, cuyo serà el principal interès.*

7 Tan cierta, como el supuesto antecedente parece la proposicion: *Que los Religiosos no puedan litigar judicialmente sin licencia del Superior*, segun los textos Canonicos, *in cap. vnico de Sindi-*

to, Canc. Monachi 35. 16. *quæst.* 1. ibi: *Nullus Monachorum forensis negotij susceptor existat, nisi quod Monasterij exposcit vtilitas, Abbate, sibi nihilominus imperante, cap. ex part.* 2. *de postulando*, ibi: Tratando de los Canonigos Regulares: *Cumque obijcitur eis quod non debent esse forensis, vel Eclesiastici negotij susceptores, vel executores, nisi fortè id Monasterij exposcat vtilitas; Abbate nihilominus imperante, ad suam proponunt insolertiam excusandam, quod Capitulum illud per quod prædicta prohiberi videntur, de Monachis, non de Canonicis Regularibus loquitur manifestè. Vndè exusultationi tuæ taliter respondemus, quod idem iudicium de Canonicis Regularibus, quàm de Monachis quantum ad supradicta credimus observandum, licèt de Monachis in Canone specialiter sit expressum.*

8 Y es comun sentir de los Doctores; *in cap. cùm dilecta de rescript. cap. causam* 9. *de iudic. Balboa ibi num.* 5. *Est ergo recepta sententia Monachum nihil posse in iudicio agere sine Prælati licentia. Gonzal. in comment. ad idem cap. à num.* 3. *Fermos. in eodem tex. q.* 1. *num.* 2. ibi: *Quo fit, vt cùm Monachi legitimam personam standi in iudicio non habeant sine licentia suorum Superiorum, potest iudex ex officio inquirere, vt ante omnia doceant de licentia Superioris, ne alias iudicium elusorium reddatur; & partes iniustè vexentur, Sanchez in præcep. Decalogi lib.* 6. *cap.* 12. *num.* 1. *Speculator lib.* 1. *tit. de Actore num.* 48. *& tit. de Reo num.* 19.

9 Comprehenden tambien las disposiciones Canonicas decretos prohibitivos a los Religiosos para constituir Procuradores, sin licencia de los Superiores, *Clement. Religiosus de proc. vbi Glossa ver. Constituere, Sanchez vbi sup. nu.* 10. ibi: *Hoc enim interdicitur propter Monachi incapacitatem ad standũ in iudicio, absquè Superioris licentia. Scacia de iudicijs lib.* 1. *cap.* 101. *nu.* 39. *Pellizar. in Manuali Regul. t.* 1. *tract.* 6. *cap.* 12. *nu.* 31. Lezana *in summa to.* 2. *ver. Accusare, & accusator. Barbosa in dict. Clementina num.* 7.

10 Y para proponer acusaciones, sino concurre vtilidad de la Orden, y licencia del Superior, *cap. ex parte* 11. *de accus.* ibi: *Licèt alios accusare non possit, vbi Gloss.* ibi: *Alios vero accusare non possunt, nisi intersit Monasterij de licentia tamen Abbatis, & in dict. cap. ex parte* 2. *de post. verb. Imperante*, ibi: *Nec sufficit vtilitas Monasterij, nisi hoc faciat de mandato Abbatis pro bono obedientiæ: nec auditur, nisi habeat speciale mandatum. Deciano in pract. Crim. part.* 1. *lib.* 3. *cap.* 8. *num.* 15. *&* 16. *Farin. in pract. Crim. tom.* 1. *q.* 13. *num.* 24. *Pelliz. de Reg. tract.* 6. *cap.* 12. *q.* 14. ibi: *Quæres an Regulares in iudicio possint suscipere munus accusatoris: Respondeo, non posse, nisi de licentia proprij Prælati; Sanchez in Decalogum cap.* 12. *num.* 5.

11 La qual licencia, y vtilidad ha de intervenir precisamente, para que los Religiosos puedan denunciar, *Pelliz. vbi proxi-*

ximè num. 34. ibi: *Quæres* 15. *an sicut Regulares non possunt accusare in iudicio, ita nec possint denuntiare. Respondeo, non posse loquendo de denuntiatione juridica tendente ad punitionem personæ denuntiatæ, adeoquè sicut non possunt accusare, nisi simul concurrant licentia Superioris, & vtilitas Monasterij, vt rectè notat Sanchez sup. num.* 27. *ex Canon. Monachi el* 2. 16. *quæst.* 1. *Ita nec possunt modo dicto denuntiare, nisi illa duo simul concurrant Gloss. & Doctores in dict. cap. ex parte, vbi Barbos. num.* 7.

12 Por dos razones, la primera, porque el Voto de obediencia les despoja de la propia voluntad, *Fermos. in dict. cap. causam* 9. *de iudicijs quæst.* 1. *num.* 4. ibi: *Quia isti, nec nole, nec velle habent, sed quoad sæculi legis pro mortuis habentur, cap. placuit el* 1. *Can. non nulli* 16. *quæst.* 1. *Decian. in pract. Crim. lib.* 3. *cap.* 8. *nu.* 15. ibi: *Monachus quoque pari ratione accusare non potest, quia subditi sunt Abbati, & Monasterij.*

13 Por la qual resuelven los Doctores, no pueden los Religiosos jurar sin licencia del Superior, *Farin. in praxi tit. de Test. quæst.* 61. *num.* 132. y en terminos del juramento de calumnia, que precisamente ha de prestar el denunciante, dixo Fermosino hablando de los Regulares, *in Coment. ad tit. de calum. cap.* 1. *quæst.* 1. *num.* 14. ibi: *Et iterum advertunt aliqui Doctores huiusmodi licentiam ad iurandum de Calumnia, debere esse specialem, & verbis expressis, nec sufficere tacitam*, cita al Abad Socino, y otros.

14 La segunda, porque la accion de injurias, y desagravios del Regular, compete a la Religion, a la qual, y no al Religioso se juzga hecha la ofensa, Castro Palao *in tract. de oblig. stat. Relig. disput.* 4. *punct.* 12. §. 2. *num.* 2. ibi: *In Causis vero Criminalibus intentare Religiosus actionem non potest* :: *Navarro in Com.* 2. *de reg. num.* 29. & 64. *Gregorius Lopez in l.* 10. *tit.* 9. *par.* 6. *Ceballos quæst. Com. quæst.* 446. *num.* 14. *Ratio est manifesta, quia Monachus sui iuris non est, sed Religionis, ac proinde non ipse, sed Religio actionem iniuriarum intentare debet. Abbas in cap. Parrochianus num.* 3. *& ibi communiter scribentes de sententia excommunicationis.*

15 Los Cavalleros de la Ilustrissima Religiõ de S. Iuã de Ierusalen son propia, y verdaderamẽte Religiosos, *Suelves semicent.* 1. *consf.* 42. *num.* 14. ibi: *Et supponitur Religiosos Sancti Ioannis Hierosolimitani esse vere, ac proprissimè Religiosos, Posti. de manut. decis.* 326. ibi: *Tamen Religiosis Sancti Ioannis Hierosolimitani fere numquam fuit dubitatum quin sint veri Religiosi, ex quo emitunt tria vota substantialia* Religionis. Cortiada *cum plurimis in praxi contentionum decis.* 8. *à num.* 64. *Gar. in polit. tract.* 1. *diffic.* 5. *punct.* 1. *duda* 4. D. Matheu con muchos *de Relig. Valen. cap.* 7. §. 4. *Sansovinus de origine Equitum Hierosolimitanum, Abbas in rub. de reg. Ca-*

rolus

*relus Febret lib.4.cap.7.*ibi:*Quæcumquè dicuntur de verè,& propriè Religiosis locum, sibi quoquè vendicant in Fratribus Sancti Ioannis,* Iulio Caponio *to.1.disceptatio.Foren.distep.1.num.18.*

16 D.Fernando Escanno,*in propugnaculo Religionis S.Ioannis discep.6.cap.2.num.3.*defiende este sentir,ibi: *Sed bis non obstantibus contraria est certa,& verissima oppinio; quia hij fratres emitunt tria essentialia vota in manibus Prælati in Religione Militari approbata,& confirmata à Sede Apostolica.* Y reprueba por improbable con el Padre Diana la opinion contraria, ibi: *Temerarium esse aliter sentire,& quòd non debebat P.Vidal contrariam sententiam probabilem vocare,& Auctores quos pro se citat:: Non sunt audiendi cum loquantur contra torrentem Doctorum, & qui contra omnes loquitur non benè loquitur.*

17 Y en virtud del Voto de obediencia, estos Cavalleros, *non habent velle,vel nole.*Idem D.Fernando Escaño *discep.7. nu.5.* ibi: *Ex quo oritur,non posse equites de suis personis disponere sine licentia expressa Superiorum :: Quia non habent velle, vel nole, sed totum à magno Magistro dependet,Lot.de re Benefic.lib.1.q.36.nu.29. & 30.* ibi: *Equites Hierosolimitani emitunt tria Vota substantialia, & propterea veri dicuntur Religiosi,nec habent velle,& nole, sed dependent à nutu magni Magistri.* Cita varias decisiones de Rota, quas sequitur eo citato *Sperelus decis. 21. num. 43.* ibi: *Infertur decimo, vt idem equites non habeant velle, nequè nole, quia dependent prorsus à magni Magistri voluntate, Moedanus decis. 10. in fine de causa poss. & prop.*

18 Luego si los Regulares tienen prohibicion juridica de litigar sin licencia de sus Superiores en los juizios publicos,acusar en ellos,jurar de calumnia. Como requiere el Fuero del año 1592. *tit. Forma de la enquesta, &c.* Y denunciar en desagravio de las ofensas que han padecido por considerarles el drecho sin propia voluntad,mediante el Voto de obediencia,dependientes totalmente del arbitrio del Prelado; los Cavalleros de esta Ilustrissima Religion, que con la misma perfeccion hazen el Voto de obediencia al Gran Maestre, y son propios Religiosos, estaràn comprehendidos en el mismo decreto, y juridicamente impossibilitados de proponer sin licencia, y con propia autoridad acusaciones Criminales, jurar de calumnia, y hazer diligencias en juizio,*ad For.1.de empar.* ibi: *Como sea la misma razon, For.1. de iur.vend.obser.fin.de donat.Menoch.consf.325.num.25.Port.verb. Fori num.57. 58.& 59.*

19 D. Mguel Cortiada *decis.8. num.77. & 78.* comprueba el discurso antecedente, reconociendo, no pueden los Cavalleros de San Iuan,sin autoridad,y licencia de algun Superior formar por si solos la competencia, ibi: *Adverte, cum isti Equites*

S. Ioannis Hierosolimitani, licèt debeant firmare ius, & de iure in Curia Ecclesiastica non sufficit, quod ipsi solum firment, sed ad hoc, vt contentio legitimè sit firmata, debent illam firmare cum interventu Azembleæ, vel Procuratoris Generalis suæ Religionis: aliàs declaratur per Cancellarium Cataloniæ contentionem non procedere.

20 Alexandro Sperelo *decis.* 21. *num.* 40. consuena con el mismo discurso por la autoridad de la Rota en la *decis.* 333. *part.* 2. que declarò nula vna sentencia, porque se intentò la accion contra la Religion, como heredera de vn Cavallero, a quien despues de professo provino vna herencia, deviendo ser convenida como heredera del Testador, y formar el juizio con la Religion inmediatamente, sin hazer cuenta del Cavallero, por el qual le cupo la succession, que motivò el juzgado, ibi: *Et hæreditas delata Equiti Hierosolimitano post professionem emissam acquiritur Religioni, quæ potest illam adire, vel repudiare, absquè ipsius ministerio, vt fuit decisum dict. decis.* 333. *part.* 2. *vbi propterea fuit declaratum nullum iudicium institutum, & revocata sententia lata contra Religionem Hierosolimitanam, tamquã hæredem Equitis, quia agendum erat contra eam, tamquam hæredem Testatoris, Gratiano discep. For. discep.* 363. *num.* 15.

21 Opone la otra parte, que los Cavalleros de la Religion de San Iuan vivan extra claustra, y que la prohibicion Canonica referida, solamente comprehende a los Religiosos, que moran intra claustra; Pero no obstante, parece se han de juzgar comprehendidos en el decreto, de no poder litigar sin licencia del Superior; porque la razon de poder los Religiosos, que viven extra claustra, exercer el ministerio de Executores testamentarios sin licencia del Prelado (como requiere el texto, *in cap. fin. de Test. & in Clement. vnica eodem tit.* en los claustrales;) procede de juzgarlos libres del Voto de obediencia, *Greg. Lopez part.* 6. *tit.* 10. *l.* 2. ibi: *Quia ille dicitur à Monasterio plenè translatus, & licèt sit Religiosus, non tamen est sub obedientia Abbatis, Bartus, hos. in Comment. ad dict. cap. vlt. de Test.* ibi: *Quia huiusmodi Religiosi, non sunt sub Abbatis obedientia, ac proindè cesat in eis ratio prohibitionis.* Y esta libertad la gozan aquellos Religiosos, que viven extra claustra, con empleo perpetuo, y no amovible, de Curas de Almas en Iglesias Seculares, Carpio de Executoribus *lib.* 1. *cap.* 5. *num.* 5. ibi: *Aliud enim in Religiosis non claustralibus dicendum erit, qui præfecti sunt Ecclesijs Secularibus, & alias, Prælatis quoad hoc subditi non existunt.*

22 Y los Cavalleros de esta Illustrissima Religion, aunque moren extra claustra estàn obligados, y sin propia voluntad por el Voto de obediencia, *Alex. Sper. dict. decis.* 21. *num.* 66. ibi: *Infero* 23. *dictos Equites, etiam si degant extra Conventum, & præficiantur*

*tur præceptorijs,numquam tamen à nexu obedientiæ solui, nequè propriè qui quam habere posse. Greg.decis.*109.*num.*1.*& seqq.Lot.de re Benef.lib.*1.*quæst.*36.*num.*31. D. Fernando Escaño *in dict. propug. Religionis discep.*7.*cap.*1.*num.*9. ibi: *Non est dubium Equites Militares Sancti Ioannis teneri obedire suo Magistro ratione Voti,est enim ille verè Religiosus, sicut ipsi,& totius Ordinis Prælatus, & Votum obedientiæ ei præstant, quando professionem emitunt, etiam si Equites extra Conventum degant,& præficiantur præceptoris,*Barbosa *de iure Ecclesiastico lib.*3 *cap.*7.*num.*55. copia a Sperelo, y dize: *Vbicumque enim sub Superioris obedientia manent censentur intra claustrum residere,* latè idem Sperel.*decis.*21.*nu.*106.

23 Ni son perpetuas de su naturaleza las Encomiendas de la Orden. Escaño vbi sup. *discep.*10.*cap.*3.*num.*5. ibi: *Sunt autem præceptoriæ, seu Comendæ amobiles à nutu magni Magistri,ac Conventus,vt expresiè vult Pius Quartus in dict.Const.Vndè liberè possunt Magister,& Conventus Prioratibus,Vaiulibis,Præceptorijs,Domibus, Religiosos privari, quia cum propriè Religiosi sint, nihil proprium habere valent,nihilquè eis in perpetuum concedi potest,cap. cum ad Monasterium,§.tales de stat. Monach.cap. cum deputati de iudicijs.* Y aunque se dèn ad vitam, siempre està exceptada la autoridad del Superior para la remocion, vt prosequitur idem *Sper. num.* 10.

24 Replica tambien la otra parte, que ausente el Superior, cesa la obligacion en los subditos de pidir licencia para litigar. Pero se responde, que la ausencia del Gran Maestre no puede ser causa bastante para legitimar la denunciacion dada sin licencia. Lo primero, porque litigar sin licencia del Superior, por no hallarse presente, solamente està permitido quando ay daño considerable en esperar la licencia, *Fermos. in Comment. ad cap. causam* 9.*de Iud.quæst.*2.*num* 5. ibi: *Quando Prælatus est absens, & est periculum in mora licentiam petendi,DD. in dict.cap. cum dilecta.* Y quando el Superior no tiene substituto, ò Procurador, que pueda suplir su ausencia, *Palao de Voto Religiosæ obedientiæ disput.*4.*punct.*12.§.2. ibi: *Superiore ausente, nec Procuratorem relinquente,Cevallos quæst.com. q.*446.*num.*14.*Navarro in comment.* 2. *de Regul. num.*29.*&* 64. y el Monasterio vtilidad *ex dictis num.* 11.

25 En la ocurrencia presente no muestra D. Fray Lorenço Galvan perjuizio en la suspension, hasta obtener licencia del Gran Maestre; porque el tiempo para denunciar no se le concluìa este año: tiene en esta Ciudad assemblea de su Religion, a la qual, como Superior inmediato despues del Gran Maestre, podia pidir licencia ex dictis num. 17. como tambien al Castellan de Amposta, y al señor Nuncio, que por Legado à

La-

Latere es Superior vniversal de todas las Religiones, *Barbos. de iure Eccles. cap* 5. *lib.* 1. *n.*77. y no muestra vtilidad de la Ordẽ, pues no alega aya padecido daño alguno con los hechos, de que se querella. Luego no estamos en el caso de poder dar la denunciacion con propia autoridad, y consejo, por causa de la ausencia del Gran Maestre.

26 Pretende D. Fray Lorenço Galvan, que la libre facultad de los Cavalleros de la Religion de San Iuan, en la administracion, y consumo de sus rentas, les atribuye licencia del Superior para exercitar las acciones en juizio; Esta instancia tiene satisfacion, previniendo, que el exercicio de las acciones judiciales, siempre està vinculado, y reservado a la Religion, la qual solamente puede exercerlas; Como el padre por la injuria echa al hijo, *l. pater* 42. *ff. de iniurijs.* El Señor por el contracto del siervo, el qual, aunque tenga libre administracion, como Institor adquiere las acciones a su señor, *l.* 1. § 1. *de inst. act.* ibi: *Sed siquidem servum proprium institorem habuit potest. esse securus, acquisitis sibi actionibus*, congruit Religionis stabilimentum 10. *sub tit. de contract. & alien.* ibi: *Quidquam Religiosus adquirit Religioni acquirit, Scanno vbi sup. discep.* 10. *cap.* 3. *à num.* 7. El Superior por sus subditos, que con el voto de obediencia se juzgan hijos, siervos, è incapazes consequentemente de litigar en juizio sin su licencia. *Speculator. to.* 1. *tit. de Actore num.* 48. ibi: *Excipitur contra Actorem, quod est Monachus, vel Canonicus Regularis, vel alius alterius obedientia suppositus, qui non potest nomine suo agere, nec conveniri sine consensu Patris, & Abbatis licentia.*

27 Los Cavalleros de esta Ilustrissima Religion, no son mas que depositarios, con facultad de gastar de los frutos para sus alimentos; Institores para administrarlos, Scanno vbi supra *discep.* 10. *cap.* 3. *num.* 7. ibi: *Assimilantur Comendatarij depositarijs, licèt non in omnibus cum de fructibus debeant sustentari: Et Institoribus, qui dominijs negotijs præponuntur*, y la Religion dueña de todo, *Seraf. decis.* 1460. *num.* 4. *Scanno num.* 6. ibi: *Et non possunt Equites se ingerere in Comendis, nisi quatenus velit Religio, quæ omnium Comendarum est Domina.* Luego a nombre de la Religion, como el Padre, el Señor, y el Superior se han de exercitar las acciones por los Cavalleros de la Religion de San Iuan hijos, siervos, y subditos del Eminentissimo Gran Maestre, por la voluntaria jusmission, que và anexa al Voto de obediencia; porque la autoridad de litigar en sus nombres propios, sin hazer cuenta con la Religion, no puede juzgarse concedida, sino con palabras expressas, *arg. tex. in l. obligatione* 6. *ff. de pignor. & hypo.* ibi: *Obligatione generali rerum, quas quis habet habiturusvè sit, non continebuntur, quæ verissimile est, quemquam specialiter obligaturum non*

fuisse,

fuisse,vel quæ ad affectionem eius pertineant. Por ser la mayor soberania de la Religion, no litiguen los subditos sin su licencia, vt diximus supra.

28 La proposicion antecedente, parece innegable en los bienes estables,segun el Estatuto 20.*tit.9.fol.*174. en el qual la Religion concede al Gran Maestre facultad de dar licencia a los Cavalleros para agenar, y litigar judicialmente el recobro de los bienes estables heredados,y haze supuesto cierto, no podian sin ella formar peticion judicial, respecto de dichos bienes, *ex tex.in l.*1 *.C.de Thesau.*ibi:*Cum superfluum sit hoc precibus postulare,quod iam lege permissum est.*

29 Y la razon es,porque los bienes estables,que por herencia,ò qualquier titulo pertenecen a los Cavalleros del Habito de San Iuan, todos se adquieren a la Orden, Escanno punctim *discept.* 9. *in propug.num.6. & seqq.* y la Orden,como Señora los ha de pidir,ò con su licencia el subdito,quedando solamente en libre disposicion de este los bienes, cuyo dominio es separable del vso,idem Scanno,ibi:*Num.*13 *.in bonis mobilibus stat inconcusa praxis,vt in illis Fratres libere disponant viventes, adeò, & in illis Fratres habere dominium, cum in his quæ vsu consummuntur,dominium non differat ab vsu.*

30 El Patronado,cuya pretension ha motivado la querella, no tiene duda se juzga *bienes estables*,por la perpetuidad, y permanencia, *Auth.coll.*2 *tit.*1.*Novell.*7.*cap.*2.ibi: *Quid enim erit stabile inter homines, & ita immobile.* Como los treudos perpetuos, llamados por su perpetuidad bienes sedientes, *For. vnico, tit. de Censual.D.Cuenca de Coman.claus.*20. *num.*32. Por ser divisible su perpetuidad del vsufructo,*Tondut.qq.Benefi.par.*2.*cap.*4 §.9.*n.*1. ibi: *Differunt enim inter se ius Patronatus, & ius præsentandi,multi enim possunt præsentare,qui non habent ius Patronatus, & cap.* 195. *par.*3.*num.*10.ibi:*Quia cum non sit inconveniens ius Patronatus vni, & ius præsentationis alteri competere, vt supra ostendimus.* Por no consumirse con el vso,y poderse aprehender. Todo lo qual resiste a tener dominio, y libre administracion los Cavalleros de esta Illustrissima Religion,que solomente la gozan *in bonis mobilibus, quæ vsu consummuntur*, y convence, ser el Patronado *bienes estables*,adquirirse su propiedad a la Religion,*ex Donato in praxi tom* 1.*par.*2. *tract.*11. *quæst.*34. *Et antea* dixerat *Vivian.de iure Patron.lib.*5.*cap.*3.*num.*23.*Sanchez lib.*1.*in præcep. Decal.cap.*74. *num.*2. y consequentemente,que Esta, como Señora ha de litigar; y si el Cavallero quiere introducir el litigio, ha de ser con licencia del Gran Maestre: No la tiene D. Fray Lorenço Galvan: Luego no es legitimo contendor en las causas pertenecientes,y dependientes del Patronado, que adquiriò a su Religion;

31 Y aun en la idea que se presuma atribuida licencia a los Cavalleros de la Religion para litigar en juizio, respecto de la administracion, que se les concede, estàn obligados à alegar tienen licencia de su Superior, previniendo sus peticiones con este supuesto, para mostrar, es su autoridad, y consentimiento, la que les legitima en el juizio, y no su propio arbitrio, evitando la presumpcion juridica: *Quod actus præsumuntur facti nomine proprio facientis, potius, quam alieno. Ant. del Re. in tract. de inr. valum. cap. 16. num. 63.* porque en virtud dèl, no se hallarà, que puedan litigar sin licencia presumpta, ò expressa de los Superiores: la qual presumpcion, aunque sea notoria, deven alegarla, *Fermos. in cap. afferre 2. de præsumpt. quæst. 3. num. 51.* ibi: *Possessor quamvis præsumatur Dominus, tamen istud est verum. Si dominium allegat, & eo non allegante, non præsumitur, Bart. &c.* & infra dicendis.

32 En esta conformidad se reconoce practicado en el Reyno, concurriendo en los juizios, y processos de litigios particulares de los Cavalleros el Procurador de la Orden, y consentimiento del Gran Maestre, intitulando sus peticiones con la autoridad de su Eminencia, cuyos efectos de practica, y observancia son conocidos, *Suelves cons. 2. in cent. num. 18. Solorzano de Ind. guber. lib. 2. cap. 21. num. 25. 26. 27. Valenz. cons. 52. num. 49.* la qual deve atribuirse a la obligacion del Voto consequente de la professiõn Religiosa de los Cavalleros del Habito de San Iuan, *Suelv. cons. 41. semicent. 2. num. 9* ibi: *Actus qui in dubio potius censetur ex causa necessaria, quàm voluntaria factus, l. aristo, §. fin. ff. de iure delib. l. pater filium in fine, ff. ad l. falcidiam, Alexander Ludovisius decis. 161. num. 15. vbi Beltraminus,* ibi: *Quia actus sequentes persumuntur facti in vim tituli præcedentis ad exclusionem voluntarij actus, Castillo de tertijs, to. 7. cap. 32. num. 15.*

33 Singularmente contra D. Fray Lorenço Galvan, que tiene aprobada, y reconocida la Superioridad, y dependencia del Eminentissimo Gran Maestre, aviendose valido del nombre, y autoridad de su Eminencia en la proposicion de las instancias, y processos, que motivan la querella, exponiendose con este hecho à no poder pretender lo contrario, segun la regla comun: *Quod facto proprio quis contravenire non debet, l. post mortem 25. de adop. l. generaliter, §. 1. C. de reb. cred. D. Sesse de inibitio. cap. 4. §. 2. n. 38. Suelves cons. 10. in cent. num. 4. Roxas de incompatibilitate par. 5. cap. 6. num. 5.*

34 Y aunque se alega costumbre de la Religion, por parte de D. Fr. Lorẽço Galvã; sobre no estar probada, ni alegada en la forma devida, no produce legitima prescripcion contra la regla referida, y obligacion precisa por vinculo del Voto de obedien-

diencia, constitutivo principal de la Regularidad, que propiamente professan los Cavalleros del Habito de San Iuan, Escaño *ubi supra discep. 9. num. 16.* ibi: *Quia talis consuetudo directè est contra paupertatem Voto promissam, & per consequens invalida, cap. cæterum ubi DD. de donationibus: Et reicienda, utpotè contra Canones præceptivos, & prohibitivos, & contra substantiam regulæ.* Cita a Innocencio, Grafis, Deziano, y otros. Y los exemplares exhibidos no la califican, porque en ellos no se opuso la excepcion presente, y su contextura muestrá, no se aplican al caso concreto: Antes bien parece la practica manifiesta en contrario, por el processo de Denunciacion, que en su nombre propio diò D. Miguel Salvador, Dean que fue de la Santa Iglesia Metropolitana en el año 1663. contra los señores D. Miguel Mateo, D. Manuel Contamina, y D. Ioseph Molès. En el qual exhibiò licencia instrumental de su Prior, y Cabildo para denunciar. Y por la firma que obtuvo el señor Abad de Monte-Aragon D. Francisco Rodrigo, inhibiendo al Canonigo Cuello de su Iglesia, como Regular, no diesse apellidos Criminales sin su licencia.

35 Y aunque fueran dichos exemplares del assumpto, no podian ser bastantes a introducir prescripcion contra la Regla, porque esta se halla comprobada, y la costumbre propuesta por D. Fray Lorenço Galvan, interrumpida, con las acusaciones Criminales, dadas a nombre del Gran Maestre por Cavalleros singulares de la Orden, segun parece en los processos exhibidos por esta parte, y otros muchos, que se podian traher, y estàn llenas las Escrivanias, con el titulo *Magni Magistri.*

36 Ni puede dellos inducirse observãcia interpretativa, que declare la regla, q̃ contra si tienen los Cavalleros de la Religion de S. Iuan, porque jamàs los actos opuestos diametralmente a la ley, sirven de observancia, sino de contradiccion, *Farin. decis. 1. quæst. 6. num. 7. & decis. 136. num. 10. Salgad. de Reg. protect. par. 4. cap. 12. num. 28. & 29.* ni hazen exemplares dignos de aprobacion, *ex Aulo Gelio lib. 10 noc. attic. cap. 1. qui ex Demostene ait: Verum ne dicas, sic esse actum sæpè numero, sed hoc fieri, sic diceres non enim si quid aliquando contra leges actum iam est, tuquè id secutus es, propterea iure queas evadere, quinimò eo magis id circo in te debeat statuit, ut enim si prius in aliquem foret animadversum, tu minimè hæc scriberes, ita si ipse in præsentia punieris, nequaquam deinceps alius scribet.*

37 El aver entrado en Cortes estos Cavalleros, que tambien se alega por la otra parte, y exercido algunos otros actos, (quando sea assi) tiene origen de averse valido solamente de la calidad de Hijos de Algo, callandose la de Cavalleros de dicha Sagrada Religion, y como no causan perjuizio

al

al tercero , porque su entrada no impide la de otros. Nadie quiere oponer la excepcion en el Reyno, que interesan muchos; por las Insiculaciones, yà se experimenta, que solo se Insiculan en el braço de Iglesia , como avemos visto, a D. Fray Francisco Olivan, D. Manuel Secanilla, y a otros Cavalleros de dicha Sagrada Religion Diputados en dicho Braço de Iglesia , y no en otros, y no es dudable, que si se pidiessen recursos por parte legitima en los casos no permitidos a dichos Cavalleros, se embaraçarian , como sucediò en el tiempo de el señor Arçobispo Don Andres Santos, que refiere Ramirez *de leg. Reg.* §. 20. *num.* 20. en el qual se le restituyò Iuan Martin, Clerigo de la Religion de San Iuan, Cura de Almas en el Lugar de Sampèr, manifestado del poder de su Ilustrissima, ocultādo la calidad de Cura q̄ le circunferia la jurisdiccion , aviendose probado por parte del señor Arçobispo el empleo de Parroco en el dicho Lugar; y se deve hazer poca cuenta de estos, y otros exemplares semejantes, porque no son de los que dixo Ramirez *de leg.* Reg. §. 20. *num.* 32. se devian seguir contra la regla : *Exemplis non est iudicandum*, ibi: *Et cesat regula, quod exemplis iudicandum non sit, quando pluries in Supremis Tribunalibus , ita iudicatum reperitur , non translatitiæ, sed re per dies maturata, cum librorum revolutione, & matura consideratione, ac studio.*

38 La assistencia del Procurador ad lites de la Religion en el apellido de Aprehension, que dize D. Fray Lorenço Galvan, es bastante para legitimar su denunciacion, no puede extenderse a la querella, que ha propuesto, porque la acusacion presente es materia mas grave , y no se comprehende en la generalidad del poder ad lites, *Clement. de proc. in cap.* 2. ibi: *Non potest Procurator ad agendum, vel defendendum, iurandumquè de calumnia, & generaliter ad omnia alia, quæ speciale mandatum exigunt constitutus, nisi aliud super hoc in mandatis habeat , opponere in personam electi, seu eius cuius est provisio facienda , vel facta, crimina , vel defectus, cum sub generalitate talia graviora, non veniant, vel maiora, quam in ipso procuratorio sint expressa*, *Barb. in Colect. ad dict. Clement.* con Narbona Sbroza, Parisio, Craveta, y otros. Y el Religioso, que tiene licencia para ser Procurador , necessita de nueva licencia para substituir, aunque el poder contenga facultad de nombrar substituto, *dict. Clement. in cap.* *Religiosus* 3. ibi: *Sicut non potest sine Superioris licentia Procuratoris Officium suscipere , ita non potest alium Procuratorem constituere , seu substituere , & si per constituentem hoc sibi expressè fuerit ei commissum, vbi Barb. cum plurimis.*

39 Oponese tambien por la otra parte, que las sospechas que propuso Don Fray Lorenço Galvan contra el señor Lugarteniente Esmir, se le admitieron , aviendo hecho la proposicion

sin

sin mostrar licencia del Superior; pero tiene facil satisfaccion esta instancia, advirtiendo, no pertenecia al Consejo la accion de reprobarlas, como dadas por parte ilegitima, sino al señor Lugarteniente Esmir, a quien se intimaron, para que jurara sobre ellas, y como parte formada, devia oponerlas: *Quia in Aragonia non habemus Officium Iudicis*, *Portol. verb. Clamum num.* 1. en incidentes, que dexan de ser primera provision, como el presente, por voluntad de D. Fray Lorenço Galvan, quesuplicò se intimarà al señor Lugarteniente Esmir litigante en la misma causa: dexava a su jura lo contenido en el memorial de las sospechas.

40 Y quando fuera cierta la costumbre de los Cavalleros contra el Voto de obediencia, y la prescripcion assentada contra la autoridad del señor Gran Maestre, y Superiores de la Orden, siendo esta costumbre inclusion para legitimar D. Fray Lorenço Galvan la Denunciacion, que contra la regla referida en los num. 7. 8. y siguientes tiene propuesta, devia averla alegado en la proposicion de su querella, For. vnic. *tit. de los processos criminales anni* 1585. *Ferrer in methodo Iudic. sub tit. de peti.* ibi: *In petitione sunt ponenda illa, quæ tangunt intentionis fundamentum, & inclusionem; aliter postmodum in processu alegari non possent. Et in tit. de modo proced. in* 1. *apprehens. spe. fol.* 25. ibi: *Et advertet in propositione deducere omnia, quæ ad inclusionem faciunt: Si enim aliquid inclusivum in propositione, exclusivum, verò in replica fuerit prætermissum, id non licebit reparare*, Portol. *ver. Appellitus crimin. num.* 7. reconoce por necessaria siempre la alegacion de la qualidad inclusiva, latè Valenz. *consf.* 191. *num.* 9. Salgad. *de Regia protect. par.* 3. *cap.* 11. *num.* 49. ibi: *Qualitasque atribuit potestatem ante omnia debet constare.* Y no basta se alegue, y pruebe en la rescripcion, porque los articulos que la forman son objetivos para excluir, y no para ganar, y enmendar lo que se omitiò en la proposicion, *Bardax. in For.* 25. *de Apprehens. num.* 26. *Molin. ver. Firma, fol.* 144. *col.* 1. ibi: *Vel si in cedula replicæ omisit articulare aliquid ad exclusionem partis adversæ Curia D. Iust. Aragon. in process. iur. Villæ de Belchit sup. grav. D. Sesse decis.* 165. *nu.* 3. *Dom. Inquis. anni* 1462. en la Denunciacion de Doña Isabel Pradas, Priora de Sigena, contra Micer Castellon, en el qual ay declaracion, no se deve hazer merito para inclusion, sino de lo que avia alegado en la Cedula de Denunciacion.

41 Vltimamente, no puede negarse, que la regla està por esta parte, pues segun ella: *los Religiosos no pueden litigar sin licencia del Superior*; y los Cavalleres del Habito de San Iuan son Religiosos, en virtud de los tres Votos de Obediencia, Pobreça, y Castidad, que con dezir *Cavalleros del Habito de San Iuan*, se entienden prestados, y expressados, porque el antecedente necessa-

rio, *habetur pro expresso in qualibet dispositione, Suelv. cons. 17. n. 13.* y no puede dezirse *Cavallero del Habito de Sā Iuan*, sin q̄ se entiēda Religioso, que ha prestado los tres votos referidos, *S. Thom. 2. 2. q. 186. art. 1. Martin. disp. 9. §. 2. num. 13. Scanno discept. 6. cap. 1. num. 4. Salgado de Reg. protect. par. cap. 9. num. 150.* ibi: *Et insuper quoniam ea, quæ virtualiter in sententia comprehensa sunt pro expressis habentur, quantumvis simus in materia stricta, & expressio requireretur pro forma, Dom. Sesse decis. 290. num. 1.* ibi: *Et quamvis in sententia fuerit omissa condemnatio fructum, non potest impedire recuperationem fructum, qui veniunt per antecedens necessarium.*

42 Con que sale por consequencia legitima consta expressamente ser Cavallero del Habito de San Iuan D. Lorenço Galvan, y aver hecho los tres Votos; assi por el supuesto de la Cedula de Denunciacion, donde dize, *Cavallero del Habito de San Iuā y Comendador de Castiliscar*, como por el poder en el qual se confiessa *Cavallero professo*, y por los testigos, pruebas bastantes para convencer su Regularidad, y prestacion de Votos, *vt sensit Curia Iustitia Arag. in proc. iuris firm. D. Franc. Rodrigo, Abb. Mon. Arag. anno 1661.*

43 Y es principio cierto, que se ha de dar cumplimiento à la regla, quando la limitacion, ò excepcion es dudosa, ò no consta de ella. *Suelv. cons. 5. semicent. 2. nu. 88. Sesse decis. 266. nu. 2. Ripol variarum cap. vltimo num. 16.* en el caso presente parece con notoriedad no ay excepcion de la regla, ò es dudosa la que representa el Denunciante, en cuyos terminos se ha de decidir por la regla, sin hazer cuenta con otras consideraciones, como dezia Fontanela *decis. 301. num. 19.* ibi: *Ego habeo fundatam meam actionem claram, & expeditam, reus venit cum exceptione extrinseca, quis dubitat quin ea debeat esse tâm provata, tâm iustificata, tâm certa, & constans, provt est actio numquam exceptiones turbidæ ob negarunt actiones claras, cum reus debeat omnia necessaria provare, vt exceptio concludat :: Quod cum non præstitisset in hoc casu, sequi videatur, eum esse condemnandum, non obstante, quæ ab aliquibus considerabantur. Argel. de legitimo contradictore quæst. 12. num. 39.* ibi: *Quia quemadmodum actor fundamentum suæ actionis provare debet, ita reus fundamentum suæ exceptionis, siquidem in sua exceptione partes actoris sustinet. Post. observ. 42. num. 143. Gart. de Benef. par. 1. cap. 5. §. 4. num. 556.*

EXCEPCION SEGVNDA.

44 SEgun el Fuero del año 1592. *tit. forma de la Enquesta de la Corte del señor Iusticia de Aragon*, la parte que acusa, y

el

el Procurador han de jurar de calumnia: Martin Clemente Corredor, Procurador de D. Fray Lorenço Galvan, no ha jurado de calumnia: luego no se ha cumplido con la forma del Fuero.

45 Que esta excepcion sea impeditiva litis ingressum, lo dize Philipo Franco *in d cap. 1 de lit. contest.* proponiendo entre las excepciones peremptorias impeditivas litis ingressum, por convencer litem finitam esse ad tradita per *Bardax. in coment. ad Forum 4. de litib. abrev. num. 3.* la excepcion fundada en inobservancia de la forma establecida por Estatuto, ò drecho, ibi: *Trigesimo tertio limita in exceptione per quam concluditur omissionem formæ requisitæ in actu, à iure, vel statuto, ut si oponatur exceptio, per quam dicatur, quod agens non servavit formam traditam, cum talis exceptio sit de re finita, & ante litis contestationem veniat opponenda, & examinanda.* Luego en el caso presente la omision de forma referida produce excepcion impeditiva litis ingressum.

46 Varias evasiones se oponen por la otra parte contra esta instancia: la primera, que no contiene el Fuero clausula irritante, y consequentemente, ni nulidad en los hechos contra la forma que prescrive.

47 Satisfaze D. Iuan Crisostomo de Bargas *in Sindi. par. 3. consf. 6. à num. 7.* Con la forma precissa que comprehende, y establece, la qual deve observarse *ex Scevuola in l. constitutionibus 24. ff. ad municipalem,* ibi: *Cui consequens est, vt ne in futurum à forma præscripta discedatur.* Sò pena de nulidad, *Castill. tom. 6. cap. 149. à num. 26.* aunque la ley no contenga decreto irritante anulativo, *Mench. de suc. crea. § 4. à num. 12, Farin. frac. crim. par. 1. ver. Lex num. 217* Singularmente en Aragon, pues qualquier Contrafuero es nulidad, *Suelv. consf. 15. num. 14.*

48 La segunda, porque la parte, ni el Procurador deven jurar sino se les requiere, y no consta en processo aya precedido requirimiento a Martin Clemente Corredor para obligarle a prestar juramento de Calumnia.

49 Responde Bargas en el lugar citado, dando cabal satisfacion, y se añade, que esta parte tiene a su favor el defecto de la forma con que se le deve acusar, y sin su observancia, no puede aver denunciacion, porque la forma la dà el ser, y permanencia, *l. Iulianus, §. sed & si quis, ff. ad exhib. leg. labeo, ff. de verb. sig. Ramo. consf. 15. num. 22.* y al Denunciante pertenece incluyrse legitimamente, *l. qui accusare, C. de eden. l. 2. ff. de prob.* como tambien prevenir el daño que corresponde a la inobservancia de la ley, fundamento de su intencion, siguiendo la advertencia de Iustinian. *Novela 1. Aut. Col. 1. cap. 2.* ibi: *Leges ex quibus causa omnis agens nihil potest damnificari.*

50 La tercera, porque el Fuero se entiende con los Procura-

ra-

radores voluntarios, y no con los compulsados. Respondemos a esta instancia, que la Compulsa de Martin Corredor, Procurador de D. Fray Lorenço Galvan, trahe origen de aver sido Procurador voluntario en la Causa, porque se denuncie ad Forum: *Que los Advogados, y Procuradores del año* 1585. Y es principio cierto estima el drecho las Causas por su origen, *l.* 1. *C. de imponen. luc. desc.* ibi: *Et si ad primordium tituli posterior quoque formetur eventus, Valenz. consf.* 103. *num.* 104. Y que en Aragon no se admite la interpretacion restrictiva de la letra *Suelv consf.* 44. *semicent.* 1. *num.* 2. ni indirectos para frustrar la intencion del Fuero, que quiso juràran la parte, y el Procurador, *l. cum non solum, §. vbi autem, C. de bon. quæ lib. Valenz. consf.* 88. *num.* 153. *Suelv. consf.* 99. *num.* 18. y assi no puede tener cabimiento la inteligencia de la otra parte.

51 Pues con el arbitrio de la Compulsa, quedava libre el Procurador de este vinculo, contra la religiosa introduccion del juramento de Calumnia por la publica vtilidad, *l.* 1. *C. de iure iur. prop. calum. dan.* pulchrè, & optimè *Gonzalez in Comment ad cap. fin. de iure calum. à num.* 5. que lo haze indispensable en el Actor, *l.* 2. *§. sed quia C. de iur. iur. &c.* ibi: *Sed quia veremur, ne forsitam quidam colusione aliqua vtentes :: disimulatione nostram sanctionem deludant, sanctimus omnes Iudices :: quia non pro commodo privatorum, sed pro communi vtilitate præsentem legem posuimus, minimè pati. Sed omnimodo hoc ab actore exigi,* y lo mismo procede en el Procurador por la colusion, que entre èl, y su principal procurò evitar la providencia de nuestros Fueros, vt patet ex *Foro ad removendas fraudes* 2. *de iud.* ibi: *Ad removendas fraudes, & damna partium litigantium: Statuimus, quod dicti Procuratores teneantur iurare.* Y la del drecho, *ex Gloss. in cap. in appellandis* 2. *§. Procuratores de iur. cal. in* 6. ibi: *Aliàs ipsi Procuratores in causa possent de facili commitere calumniam.*

52 La quarta; porque solamente ay obligacion de prestar el juramento de calumnia, el dia que se diere la denunciacion, y que despues no impone el Fuero obligacion de jurar, sacando por ilacion libre del juramento a Martin Clemente Corredor, porque no concurriò, como Procurador al tiempo de dar la denunciacion.

53 Satisfacese la replica antecedente, acordando, que el argumento *ab absurdo vitando*, en drecho, y Fuero està recibido, *Suelves latè consf.* 27. *num.* 6. por evitarlo se admite qualquiera interpretacion, *Surd. consf.* 85. *num.* 27. *lib.* 1. y es bien patente, el q̄ se ofrece con la inteligencia de la otra parte, pues por el medio de dar la parte sola la Denunciacion, y esperar vn dia a pidir Compulsa, librava al Procurador del juramento contra los

esta-

establecimientos Canonicos, Civiles, letra del Fuero, y autoridad de los Doctores, què le constriñen a prestarlo, como a su principal, latè *Fermos. in Comment. ad cap. fin. de iur. cal. q. 4. nu. 2.*

54 Y por esta razon decidiò Bonifacio VIII. *in cap. in appellandis 2. §. Procurator. de iur. calum. in 6.* que el Procurador constituido post litem contestatam, deve jurar de calumnia, ibi: *Procuratores quoquè, qui post iuramentum calumniæ deputantur teneri volumus, vt calumnia vitetur ab ipsis ad subeundum huiusmodi iuramentum, & Gloss.* ibi: *Sed ponamus, quod partes litigantes principales iuraverint de calumnia, postea constituerunt Procuratores: vtrũ isti Procuratores supervenientes, debeant iurare de calumnia? Respondet quod sic, licèt interveniant post iuramentum præstitum à principalibus partib.* Porque el juramento comprehende vinculo de no proponer la acusacion calumniosamente, y proseguir la Causa sin calumnia, *Authent. in isto, C. de iure iur. propter calumniam dan.* ibi: *Nullam in tota lite exacturum probationem, nisi quam pro veritate putat quis necessario esse exhibendam, Fer. ad Rub. de iur. calum. num. 22.* y este fin no se consiguiera, sino tuviera obligacion el Procurador de jurar dada la Denunciacion.

55 Y assi, parece ser la inteligencia natural de nuestro Fuero, jure el Procurador, y la parte, el mismo dia que dà la denunciacion, si concurrieren ambos; y si despues se introduce el Procurador, jure tambien antes de dar principio a su ministerio, como previno la *Auth. Sacramentum de iure iur. &c.* ibi: *Hoc Sacramentum hodie remititur cum in inicio iuret, nihil se calumniandi in toto negotio exigere.* Porque no haga diligencia sin esta cautela, *Fermos. vbi proximè num. 23.* ibi: *Nequid calumniose in tota lite fieret.* Y se evite la necessidad de repetirla, iux. *Auth. in isto, C. eodem tit.* ibi: *Ne sæpius in causa iuretur.* Conorman los exemplares de los processos de denunciaciones dadas por la Santa Iglesia del Pilar, contra los señores Lugartenientes D. Miguel Mateo, D. Manuel Contamina, y D. Ioseph Molès, por la Excelentissima señora Condesa de Aranda, contra el señor D. Miguel Mateo, por el Excelentissimo señor Conde de Aranda, contra los señores Lugartenientes extraordinarios D. Ioseph Gomez Raxo, D. Francisco Cepera, y D. Ioseph Bolea, por el Excelentissimo señor Duque de Yxar, contra el señor D. Ioseph Leyza, con singularidad de Procurador compulsado.

EXCEPCION TERCERA.

56 SEGVN el Fuero del año 1461. tit. *de Offic. ind. Ordin.* el denunciante para introducir su acusacion, deve tener,

ner, y probar daño de tres mil sueldos, no està alegado, ni articulado el daño por D. Fray Lorenço Galvan: luego no legitima su instancia.

57 Esta excepcion probada incontinenti, es impeditiva litis ingressum, por la regla: *Quod omnis exceptio per quam concluditur Actori ius, vel actionem non competere impidit litis ingressum ex Bartulo in l. cum quærebatur, ff. iudicatum solui, si de ea possit constare incontinenti, idem Bart. in l. nam, & postea ff. de iure iur. & in l. ille à quo, §. si de Testament. ff. ad S.C. Trebell. D. Sesse de inhibit. cap. 5. §. 1. num. 28. fol. mihi* 365.

58 Y si biẽ la excepcion, q̃ dimana de probança extrinseca de Testigos, sobre verificacion de alguna calidad regulariter altam requirat indaginem, & ad definitivam remitatur, *Barbos. in praxi exigendi pensiones par. 1. quæst. 7.* Como la presente no toma fundamento en el defecto, ò concurso de probança, sino en vn hecho patente, y notorio, que excluye totalmente la capacidad de prueba, deve impidir la prosecucion de la querella, porque en ella misma parece con notoriedad la impossibilidad juridica de su justificacion, *Pereira de manu Regia to. 1. cap. 9. num. 16.* ibi: *Vndè regula est, quod si ab illo qui excipit nihil est extrinsecus probandum, tunc exceptio impedit executionem.* & num. 27. ibi: *Nullitas opposita facit cesare executionem, quando ex ipsis actis, & contextu probatur, nec altiorem indaginem requirit.*

59 Pues sin articular el daño, no puede aver probança, ni inclusion, y toda prueba queda excluida por hecho mismo del denunciante, que indispẽsablemente devia alegarlo, aunq̃ fuera notorio, *Suelv. cons. 30. sem. cent. 1. num. 22.* ibi: *Et quamvis esset notoria debet ad minus allegari, Gloss. in l. cives, C. de appell. Mascard. conclu. 423. num. 23. & 31.* Regia Audientia in processu Ioannis de Albiol, ibi: *Seu saltim articulare in hæreditate Ludovici de Luna alia Censualia non esse.* Et in processu appellationis *Domnæ Iosephæ Ant. de Gurrea*, ibi: *Aut saltim ritè allegari defectus illorum, Suelv. cons. 28 nu. 15. Molin. verb. Firma fol. 144. col. 1.* ibi: *Ipse firmans in cedala propositionis omissit allegare, seu facere aliquem articulum inclusivum, Ferrer in met. Iudi. fol. 3.* ibi: *In petitione sunt ponenda illa quæ tangunt intentionis fundamentum, & inclusionem, aliter postmodum in processu allegari nõ possent, Fermos. in cap. afferre 2. de præsumpt. q 3 nu. 51.*

60 Y en esta consideracion deve tener cabimiento la excepcion presente, porque no puede aver circunstancia, que la ofusque, no aviendo observado el estilo incõcuso que advierte Molino *verb. Pœna, fol. 249. col. 1. in fine*, ibi: *Et ideo debes esse cautus, quia si ordinas denuntiationem, facias articulum expressum de prædictis, dicendo quod ex dicto gravamine, seu desafoиamento dictus*

eius

eius principalis sustinuit damnum, excedens tres mille solidos, & vltra & sic practicatur quotidie inter peritos Advocatos, y lo mismo tenia yà dicho *verb. Offic. fol. 244. col. 3. ver. Contra Officialē Delinquentē, Bard. in For. 1. de offic. Iud. Ord.* ibi: *Et ita semper in denuntiationibus articulari solet, quod ex sententia propter quam fit denuntiatio, fuit illatum damnum excedens tria mille solidorum.* Como se halla practicado en todos los processos de denunciaciones, q̃ hasta de presente se han dado, y lo atesta el señor Sesse *de Sindicatu, fol. 17. à num. 36. cum seqq.* y se comprueba con la exhibita de los processos del denunciante.

61 Todo lo qual convence, como dirèmos en la excepcion siguiente, hablò el Fuero 1. *de Offic. Iud. Ordin.* de los señores Lugartenientes, y se haze innegable por el Fuero 1. *de Iuram. praest. per Officiales.* En el qual aviendo dispuesto: *Quod Iustitia Aragonum, & omnes Iudices, qui vtuntur iurisdictione ordinaria iurent observare Foros, &c.* dize, que en caso de contravenir al juramento: *Si factum erit Civile, & ex hoc pars damna substinuerit. Teneatur parti damnificatae emmendare damna induplum. Et Iudex perdat Officium.* Y la Apostilla advierte, ser esse daño, el que pide el Fuero 1. *de Offic. Iud. Ord.* alli: *Hoc intellige, si pars sustinuerit damnum 3000 solidorum, vt in For. 1. Sup. de Offic. Iud. Ordin.*

EXCEPCION QVARTA.

62 POR sentencias interlocutorias antes de su confirmacion, no se puede denunciar, segun el Fuero 1. *de Officio Iudicis Ordinarij*, las que motivan la querella son interlocutorias, no estàn confirmadas; luego no ha podido por ellas denunciar Don Fray Lorenço Galvan.

63 El que pide antes de tiempo puede ser excluydo del juizio por la excepcion dilatoria, è impeditiva del ingresso de la lite: *Ante tempus agis, l. certi conditio 9.* ibi *Caeterum ante diem, vel conditionem, non potero agere. leg. pecuniam 36.* ibi: *Quoniam cum incertum sit an ex ea stipulatione deberi possit ante tempus petere videor, l. 1. ff. de vsufr. leg. l. 161. ff. de reg. iur. Francus in dict. cap. 1. de litis contestat. in 6 num. 18.* y assi provando que no se puede denunciar por sentencia interlocutoria, no confirmada, nos hallamos en terminos juridicos, que hazen improsegible la denunciacion dada por D. Fr. Lorenço Galvan.

64 Prueba el fundamento de esta excepcion el dicho Fuero 1. *de offic. Iud. Ord.* alli: *Aya demandado revocar la dita provision, ò interlocutoria, y el dito Iuez no la aya revocado, Suelv. cons. 100. num. 21.* ibi: *Tum, & secundo, quia denuntiatio fuit ante tempus nam vt* coli-

*coligitur ex For.1.de Offic.Iud.Ordi. non potest Iccumteneni denuntiari ratione interlocutoriæ non confirmatæ, Bardax.in d.For.1.Mol. verb.Officialis,fol.244.col.3.in fin.*ibi: *Quod si acusatur aliquis tanquam Officialis delinquens, ratione alicuius interlocutoriæ per eum promulgatæ, non incurret talis Officialis in pœnas Officialium delinquentium, nisi illa pars ad cuius præiudicium fuit promulgata, petierit eam revocari, & talis Iudex, seu Officialis intra tempus fori eam non revocasset,* idem *Mol.ver.Denuntiatio,vers. Denuntiari non potest,*ibi:*Denuntiari non potest Iudex Aragon. propter aliquam sententiam interlocutoriam per eum latam, nisi illa fuisset petita revocari, & non fuisset revocata intra tempus fori, For.1. de Officio ordinarij Calataiubi,fol.168.*

65 Y la razon es vniversal, y comprehensiva de todo genero de provisiones hechas por los Iuezes, las quales pueden revocarse por los mismos, porque se funda en motivo, que con igualdad las incluye, pues no es razon, que se interponga querella de las operaciones del Ministro, antes de procurar el desagravio por el mismo, deviendose atribuir a omision propia la permanencia de la ofensa, que propone, *Velasco de Iudi perfe. rub.14. à not.5 num.13.*ibi: *Vndè si pars quæ potuit simplici apud Iudicem petitione damnum ex inordinato processu vitare :: nec id eficiat ipse sibi damni causa proxima immediata & eficax censetur, culpaque sua damnum pati.l si quis cum sciret 93.ff.de fur.*ibi: *Si quis cum sciret quid sibi surripi, non probibuerit; non potest furti agere, l.1.C.de his qui sponte publica munera subeunt, lib.10.* ibi: *Veterani qui cum possint se tueri immunitate bijs concessa, decuriones se fieri in patria sua maluerunt: reddire ad excusationem, quam reliquere, non possunt,* y no tiene accion para imputar a otro la causa de su quexa. *idem Velasc.nu.14.*ibi:*Et consequenter alij non imputandum ex vulgari regula textus in cap.damnum 87.de reg.iuris lib.6.quod à dolo iniuria, & restitutione consequenter escusat.l.dies 4. §.9. de dam.inf.*ibi:*Cæsare hanc actionem adversus Magistratum cum in tua potestate fuerit in possessionem miti.*

66 Satisface el discurso antecedente la duda, que la otra parte propone, pretendiendo, no tienen comprehension en la providencia del Fuero 1.*de Offic.Iud. Ordin.* las denegaciones de firmas, aunque estèn sugetas a retractacion; pues siendo vna la razon, no se les ha de excluir; mayormente quando la calidad de sentencias interlocutorias solamente consiste en la capacidad de poder revocar el Iuez contrario imperio su provision, *l. quod iussit ff. de re iud Bard in For. 3 de lit.abrev.num. 2.* y en las firmas, mas que en otro genero de provisiones, experimentamos esta facultad, y permiso de la ley, lo qual obliga a juzgar las sentencias interlocutorias, *D.Sesse de inbib.cap.2.§.3. num. 65.* ibi: *Sententia ve-*

vtro interlocutoria est omnis Iudicis pronuntiatio præter diffinitivam, seu habentem vim diffinitivæ.

67 Y no es dudable, que el Fuero 1. *de Offic. Iudic. Ordin.* comprehende al Tribunal del señor Iusticia de Aragon, segun el sentir de nuestros Practicos, *Bardaxi in For. 1. de offic. Iudic. Ord. Molin. verb. Pœna fol. 249. col. 2. Suelv. conf. 100. in fin. Portol. verb. Iudex num. 9.* ibi: *Hic tamen adverto, quod Forus iste, qui loquitur in iudicio ordinario procedit, etiam in Locumtenente :: quoniam Locumtenens Iustitiæ Aragonum Iudex ordinarius est, & dispofita ab hoc foro in Iudice ordinario, & in Locumtenente Iustitiæ Aragonum locum habent, vt ita fuit deciffum à decem, & feptem iudicantibus anno 1570 in denuntiatione oblata à Blasco, Terren. Sesse in Sindicatu num. 86.* porque son Iuezes Ordinarios, vt patet ex *Foro 1. de Iudicis*, ibi: *Cum ex eo, quod Curiæ Regentis Officium Gubernationis, & Iustitiæ Aragonum, quæ sunt vniversales in Regno: Statuimus, quod dicti Regens Officium Gubernationis, & Iustitiæ Aragonum, seu ipsius Locumtenentes teneantur celebrare, & tenere Curiam. Foro item plaze de Emparamentis*, ibi: *Que lanas :: no puedan ser emparadas por el Regient del Oficio de la Governacion, Iusticia de Aragon, ò sus Lugartenientes, ò otro qualquier Iuzgue Ordinario. For. 1. de iur. præst. per Official.* ibi: *Iustitia Aragonum, & omnes Iudices, qui vtuntur iurisdictione Ordinaria*, el señor Cuenca *de Comanda clau. 36. num. 23.*

68 Contra la autoridad de los Practicos, y letra clara del Fuero 1. *de Offic. Iud. Ordin.* haze esfuerço la otra parte para dar a entender, no tiene cabimiento en los señores Lugartenientes, porque el Fuero requiere daño para acusar, y los señores Lugartenientes, pueden ser denunciados por votos singulares, sin daño de la parte que denuncia, *ex For. Que en caso que algun Lugarteniente, &c.* Respondemos con *Bardaxi in Com. ad For. dict. de Offic. Iud. Ordin.* que habla nuestro Fuero en sentencias interlocutorias, y el Fuero: *Que en caso*, en sentencias difinitivas. Y que assi este, como el Fuero: *Item porque* 31. que permite denunciacion por sentencia interlocutoria no confirmada, son casos singulares, y limitacion de la Regla assentada en el Fuero 1. *de Offic. Iud. Ordin.* La qual està por nosotros; segun la maxima comun: *Exceptio Firmat regulam in contrarium, Suelv. cons. 67. nu. 2.*

69 Para el mismo fin se vale del Fuero, *è porque* 20. *tit. Forus Inquis.* procurando fundar en su generalidad, pueden ser denunciados los señores Lugartenientes por interlocutoria no cõfirmada, ni dañosa al denunciante; Pero entendiendo, que el Fuero general posterior, no deroga el especial anterior, *cap. generi 34. de reg. iur. l. 3. ff. de evict. Menoch. cons. 142. num. 26.* cesarà la dificultad entre ambas disposiciones forales, ajustando procederà

rà la generalidad del Fuero, *è porque*, en los casos de concurrir el supuesto del Fuero 1.*de Offi.Iud.Ordin.*y no en otros.

EXCEPCION QVINTA.

70 NO puede proceder la acusacion sin accion para acusar, al tiempo que se propone, el señor Lugarteniente Esmir se avia apartado de la obtencion, y presentacion hecha en registro de las firmas obtenidas, por las quales denuncia D. Fray Lorenço Galvan, y se le notificò antes de dar la denunciacion: luego carecia de accion al tiempo que diò su acusacion.

71 No ay excepcion mas conocidamente impeditiva litis congressum, que el no tener accion, ni drecho para introducir la lite, *l.* 1. *ff. de oblig. & act. l. si pupillæ, §. sed & si ego, ff. de neg. gest. Valan. conf.* 178. *nu.* 49. *Franco vbi sup. num.* 24. *Innocentius in cap.* 1. *de Offic. Vicarij, Bald. in l. ancillæ, C. de furtis, Gloss. in cap super litteris de rescript.*

72 En el supuesto precedente no tuvo daño con la provision de las firmas D. Fray Lorenço Galvan; y si pudiera ocasionarle alguno, no tuvo efecto, ni podia tenerlo, despues de la separacion referida, al tiempo de la denunciacion: Luego acusa sin causa, y sin accion, *l.* 1. §. *hæc autem, ff. quod quisque iuris.* ibi : *Hæc autem verba quod statuerit, qui iurisdictioni præest cum effectu accipimus, non verbo tenus, & ideò si cum vellet statuere prohibitus sit, nec effectum decretum habuit, cesat edictum nam statuit verbum rem perfectam significat, & consummatam iniuriam, non ceptam, & ideò si inter eos quis dixerit ius, inter quos iurisdictionem habuit, quoniam pro nullo hoc habetur, nec est vlla sententia, cesare edictum putamus: quid enim officit connatus, cum iniuria nullum habuerit effectum, l. sed eximendi* 4. § *docere autem, ff. ne quis eum qui in ius vocabitur, &c. l.* 1. *ff. de verb. signif.*

73 Y consequentemente ha de ser nula su acusacion, aviendo cesado antes de ella, los motivos que podian justificarla, quedandole seguridad para litigar, lo que pretendia, *l.* 1. § *accusationem, ff ad S.C. Turpilli*, ibi : *Movit quòd pœnæ nulla erit accusatio, quam temporis spatium, aut personæ vitium, omnimodò removeret, reoquè securitatem timoris, ac periculi promitteret.* Faltado el cuerpo de delicto totalmente, sin el qual no puede aver acusacion, *l.* 1. §. *item illud, ff. ad S.C. Silanian.* y la causa cuyo defecto impide la proposicion de la denunciacion, ex latè aductis à *Larrea alleg.* 81. *num.* 2. mayormente siendo necessario gran perjuizio, y daño para poderla proponer, *ex Foro querientes de Offic. Cancellarij, For.* 1. *de iur. præst. vbi Bardaxi, l. penult. §. si eo, ff. ad l. rodiam de iactu.*

Vlti-

74 Vltimamente. señor Illustrissimo, contra el Decreto del Emperador Constantino *in l. iustas, C. de iure fisci*, ibi: *Iustas etiam, & quæ locum habent fisci actiones præcipimus concremari, ob hoc solum, quod suis temoporibus prolatæ non sunt. Vbi Gotofr. lit. F. actiones intra suum, ac legitimum tempus instituendæ.* Pretende Don Fray Lorenço Galvan conservar la Denunciacion, sin aguardar licencia del Superior, sin jurar su Procurador de calumnia, sin alegar daño, sin pedir revocacion de los Decretos, y sin cuerpo de delicto, que mantenga su querella. Pero los SS. Lugartenientes esperan de la grande justificacion de V.S.I que atendiendo a conservar su jurisdiccion en los primeros passos de la practica, como encargo precisso de la Dignidad, *l. observandum. 10. ff. de Offi. Proc. Solorzan. en el memorial por el consejo de Indias num. 21.* desestimando disputas, que afectan mil nudos en lo liso de vn junco, como dixo Luys Vives *lib. 1. de caus. corrup. art.* y reconociendo por esta alegaciõ, y lo q̃ adelantarà la gravissima comprehension de V.S.I. no ha observado Don Fray Lorenço Galvan, el advertimiento del Emperador Iustiniano, *in Auth. coll. 1. Novel. 1. cap. 3.* ibi: *Oportet autem ante actionem cogitare, & agere*, declararà V.S.I. en cumplimiento de las palabras siguientes del mismo Emperador: *Et non cogitatem rectè transferri ad indevotionem*, no ser proseguible la Denunciacion, como entendemos procede de iure, & foro, S.G.D.I.G.C.

D. Baltasar Tanguas, y Garcia. *D. Ioseph Arpayon, Torres.*